



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΑΑΔΕ

Ανεξάρτητη Αρχή
Δημοσίων Εσόδων

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΤΜΗΜΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ Α3

Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19

Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα

Τηλέφωνο : 2131604536

ΦΑΞ : 2131604567

Καλλιθέα 25 -11-2019

Αριθμός απόφασης: **3169**

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως τροποποιήθηκε ισχύει.

β. Του άρθρου 10 της Δ. ΟΡΓ. Α 1036990 ΕΞ 2017/10.03.2017 Απόφασης του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. (ΦΕΚ 968 Β'/22.03.2017) με θέμα «Οργανισμός της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.)», όπως αναριθμήθηκε, τροποποιήθηκε και ισχύει.

γ. Της ΠΟΛ 1064/12.04.2017 Απόφασης του Διοικητή της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 1440/27-04-2017).

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την υπ' αριθμ. ΔΕΔ 1126366 ΕΞ 2016/30.08.2016 (ΦΕΚ 2759/ τ. Β'/ 01.09.2016) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών «Παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής».

4. Τις με ημερομηνία κατάθεσης 05-07-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου και ενδικοφανείς προσφυγές της ιδιωτικής κεφαλαιουχικής εταιρείας «.....», ΑΦΜ, με έδρα στον, οδός αρ. και αρ. κατά:

α) της υπ' αριθμ./**2019** Οριστικής Πράξης Προστίμου άρθρου 58^Α §1 ν. 4174/2013, φορολογικού έτους 2018, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ και

β) της υπ' αριθμ./**2019** Οριστικής Πράξης Προστίμου άρθρου 54 ν.4174/2013, φορολογικού έτους 2018, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ και τα προσκομιζόμενα με αυτές σχετικά έγγραφα.

5. α) Την υπ' αριθμ./**2019** Οριστικής Πράξης Προστίμου άρθρου 58^Α §1 ν. 4174/2013, φορολογικού έτους 2019, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ και

β) τον υπ' αριθμ./**2019** Οριστικής Πράξης Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013, φορολογικού έτους 2019, της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ, των οποίων ζητείται η ακύρωση, καθώς και την από 29-05-2019 οικεία έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.).

6. Τις απόψεις της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ.

7. Την εισήγηση του ορισθέντος υπαλλήλου του Τμήματος Α3 όπως αποτυπώνεται στο σχέδιο της απόφασης.

Επί των με ημερομηνία κατάθεσης 05-07-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου και ενδικοφανών προσφυγών της ιδιωτικής κεφαλαιουχικής εταιρείας «.....», ΑΦΜ, οι οποίες κατατέθηκαν εμπρόθεσμα **και συνεξετάζονται από την Υπηρεσία μας** και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στους σχετικούς φακέλους εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων των εν λόγω ενδικοφανών προσφυγών, επαγόμαστε τα ακόλουθα:

Α. Με την υπ' αριθμ./2019 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας συνολικά πρόστιμο ποσού 500,00 €, για το φορολογικό έτος 2019, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγρ. 1 του άρθρου 58Α του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 8§1, 12§§1,8 και 13 του ν. 4308/2014.

Οι παραβάσεις αφορούν σε μη έκδοση από την προσφεύγουσα εταιρία, σε δέκα (10) περιπτώσεις Α.Λ.Π. (Αποδείξεων Λιανικής Πώλησης) από Φ.Τ.Μ. του ν. 1809/1988, ή άλλου φορολογικού στοιχείου, σε ισάριθμους μεμονωμένους πελάτες – τραπέζια, που βρισκόταν κατά την ώρα του ελέγχου που πραγματοποιήθηκε την 14-06-2018, στον αύλειο χώρο της έδρας της στην οδό αρ. και αρ. στον

Β. Με την υπ' αριθμ./2019 προσβαλλόμενη Πράξη Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ επιβλήθηκε σε βάρος της προσφεύγουσας εταιρείας πρόστιμο ποσού 500,00 €, για το φορολογικό έτος 2018, σύμφωνα με τη διάταξη της περιπτ. στ' της παραγρ. 2 του άρθρου 54 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.), λόγω παράβασης της διάταξης της περιπτ. ια' της παραγρ. 1 του ιδίου άρθρου και νόμου.

Η παράβαση αφορά σε μη προμήθεια και μη χρήση από την προσφεύγουσα Φορολογικού Ηλεκτρικού Μηχανισμού (ΦΗΜ) του ν. 1809/88, για την έκδοση αποδείξεων λιανικών συναλλαγών.

Οι ως άνω προσβαλλόμενες Πράξεις εκδόθηκαν από την Προϊστάμενη της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ κατόπιν των αποτελεσμάτων του διενεργηθέντος ελέγχου που αναγράφονται στην από 29-05-2019 έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) των ελεγκτών της ίδιας Δ.Ο.Υ. : α) , β) και γ)

Η προσφεύγουσα εταιρεία, με τις υπό κρίση ενδικοφανείς προσφυγές, ζητά την ακύρωση των παραπάνω προσβαλλόμενων Πράξεων Επιβολής Προστίμου του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Μη άσκηση δραστηριότητας υπηρεσιών εστιατορίου από την προσφεύγουσα εταιρεία. Άσκηση της εν λόγω δραστηριότητας από άλλη επιχείρηση (.....), στην οποία είχε παραχωρηθεί ο χώρος, στον οποίο έλαβε χώρα ο επίμαχος προληπτικός έλεγχος, από το Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Αγίου Νικολάου.

Συγκεκριμένα η ως άνω Ομόρρυθμη Εταιρεία η οποία διαχειρίζεται το εστιατόριο με έδρα στην οδό αρ. στον Άγιο Νικόλαο, είχε σερβίρει τις επίμαχες παρέες –

τραπέζια αφού αυτά ευρισκόταν στο χώρο που της είχε παραχωρηθεί από το Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Αγίου Νικολάου, έμπροσθεν του μισθωμένου οικήματος από την προσφεύγουσα εταιρεία, παρά την , όπως αυτό προκύπτει από την με αριθ. /2018 απόφαση του ως άνω Λιμενικού Ταμείου, και είχε εκδώσει τα αντίστοιχα παραστατικά.

Στο κατάστημα που έχει εκμισθώσει η προσφεύγουσα εταιρεία από τον δεν λειτουργεί εστιατόριο ούτε άλλο κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος αφού ούτε κουζίνα έχει εν λειτουργία, ούτε υπαλλήλους έχει προσλάβει, ούτε έχει προμηθευτεί πρώτες ύλες ενώ στερείται άδειας λειτουργίας. Συνεπώς η προσφεύγουσα ευρίσκεται σε κατάσταση αδράνειας και δεν παρέχει υπηρεσίες παροχής γευμάτων.

Επειδή, με τις διατάξεις της παραγρ. 1 του άρθρου 8 του ν.4308/2014 ορίζεται :

1. Τιμολόγιο είναι το στοιχείο που εκδίδεται από την υποκείμενη σε αυτόν το νόμο οντότητα για κάθε πώληση αγαθών και παροχή υπηρεσιών, εντός της χώρας ή άλλης χώρας μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή προς άλλη χώρα, καθώς και σε κάθε περίπτωση συναλλαγής που υπόκειται σε Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (Φ.Π.Α.), βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας.

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 12 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι :

Η έκδοση στοιχείων λιανικής πώλησης (αποδείξεων λιανικής ή τιμολογίων) γίνεται με τη χρήση φορολογικών ηλεκτρονικών μηχανισμών που προβλέπει ο ν. [1809/1988](#) κατά τη θέση σε ισχύ του παρόντος νόμου.

Επειδή, με τις διατάξεις του πρώτου εδαφίου της περίπτωσης α του άρθρου 13 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι :

Το στοιχείο λιανικής πώλησης (απόδειξη ή τιμολόγιο) εκδίδεται:

α) σε περίπτωση πώλησης αγαθών, κατά το χρόνο παράδοσης ή την έναρξη της αποστολής. ...

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 1 του ν. [1809/1988](#) ορίζεται ότι :

Οι επιτηδευματίες που πωλούν αγαθά λιανικώς ή κυρίως λιανικώς ή παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό και τηρούν βιβλία δεύτερης ή τρίτης κατηγορίας του Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων (π.δ. 186/1992, ΦΕΚ 84 Α΄) υποχρεούνται να χρησιμοποιούν φορολογικές ταμειακές μηχανές για την έκδοση των αποδείξεων λιανικής πώλησης αγαθών και παροχής υπηρεσιών.

Επειδή στο άρθρο 28§2 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζονται τα ακόλουθα:

«.....Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου εκδίδεται με βάση έκθεση ελέγχου την οποία συντάσσει η Φορολογική Διοίκηση. Η έκθεση ελέγχου περιλαμβάνει εμπεριστατωμένα και αιτιολογημένα τα γεγονότα, τα στοιχεία και τις διατάξεις τις οποίες έλαβε υπόψη της η Φορολογική Διοίκηση για τον προσδιορισμό του φόρου. Η οριστική πράξη διορθωτικού προσδιορισμού του φόρου μαζί με την έκθεση ελέγχου κοινοποιούνται στον φορολογούμενο.».

Επειδή στο άρθρο 64 του Κ.Φ.Δ. με τίτλο «Επαρκής αιτιολογία» ορίζονται τα εξής:

«Η Φορολογική Διοίκηση έχει την υποχρέωση να παρέχει σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση πράξεως και τον προσδιορισμό φόρου.».

Επειδή στο άρθρο 17§§1,2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Ν. 2690/1999) με τίτλο «Αιτιολογία» ορίζονται τα ακόλουθα:

«1. Η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της. 2. Η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς στο νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης».

Επειδή, στην με αριθμ. πρωτ./2019 Έκθεση Απόψεων Επί της κρινόμενης Ενδικοφανούς Προσφυγής προς την Υπηρεσία μας της Προϊσταμένης της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ, αναφέρονται τα κάτωθι:

«.....Συγκεκριμένα, **στα σερβιρισμένα τραπέζια υπήρχαν αποδείξεις λιανικών συναλλαγών, οι οποίες είχαν εκδοθεί από διαφορετική επιχείρηση (.....)**, η έδρα της οποίας βρίσκεται απέναντι από την έδρα της προσφεύγουσας επιχείρησης, στην οδό Σημειώνεται ότι νόμιμος εκπρόσωπος και των δύο εταιρειών είναι ο Ο έλεγχος διενεργήθηκε παρουσία του επιχειρηματία υπεύθυνου της επιχείρησης την ώρα του ελέγχου.
.....**Ο έλεγχος πραγματοποιήθηκε στον αύλειο χώρο του εν λόγω οικήματος –έδρας της επιχείρησης, ο οποίος είναι λιμενικός χώρος και αποτελεί προβολή έμπροσθεν αυτού, στον οποίο υπήρχαν σερβιρισμένα τραπέζια.»**

Επειδή εν προκειμένω η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, μη νόμιμα εκδόθηκαν και κοινοποιήθηκαν οι προσβαλλόμενες πράξεις φορολογικού έτους 2018 καθώς στο κατάστημα που έχει εκμισθώσει από τον δεν λειτουργεί εστιατόριο ούτε άλλο κατάστημα υγειονομικού ενδιαφέροντος αφού ούτε κουζίνα έχει εν λειτουργία, ούτε υπαλλήλους έχει προσλάβει, ούτε έχει προμηθευτεί πρώτες ύλες ενώ στερείται άδειας λειτουργίας. Η ομόρρυθμη εταιρεία «.....», η οποία διαχειρίζεται το εστιατόριο με έδρα στην οδό αρ. στον, είχε σερβίρει τις επίμαχες παρές – τραπέζια αφού αυτά ευρισκόταν στο χώρο που της είχε παραχωρηθεί από το Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Αγίου Νικολάου.

Επειδή, στην οικεία έκθεση μερικού επιτόπιου ελέγχου Ν. 4308/2014 (Ε.Λ.Π.) των ελεγκτών της Δ.Ο.Υ. ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ, επί της οποίας εδράζονται οι προσβαλλόμενες πράξεις, αλλά και από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης δεν παρέχεται σαφής, ειδική και επαρκής αιτιολογία για τη νομική βάση, τα γεγονότα και τις περιστάσεις που θεμελιώνουν την έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων καθώς δεν περιλαμβάνεται η διαπίστωση της συνδρομής των κατά την παρ. του άρθρου 1 του ν. 1809/1988 και την παραγρ. 1 του άρθρου 8 του ν. 4308/2014 προϋποθέσεων για την έκδοση των προσβαλλόμενων πράξεων αφού δεν παρέχεται σαφής και επαρκής αιτιολογία από την οποία να προκύπτει ότι, κατά την ώρα που πραγματοποιήθηκε ο επίμαχος φορολογικός έλεγχος η προσφεύγουσα εταιρεία πωλούσε αγαθά ή παρείχε υπηρεσίες στο κοινό.

Επειδή η φορολογική αρχή, σε κανένα σημείο της οικείας Έκθεσης Ελέγχου αλλά και στην της Έκθεσης Απόψεων προς την Υπηρεσία μας δεν αντικρούει τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας εταιρείας ότι κατά την ώρα του ελέγχου αυτή δεν λειτουργούσε .

Αποφασίζουμε

Την **αποδοχή** των με ημερομηνία κατάθεσης 05-07-2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου και ενδικοφανών προσφυγών της ιδιωτικής κεφαλαιουχικής εταιρείας «..... », ΑΦΜ

Οριστική φορολογική υποχρέωση της υπόχρεης εταιρείας - καταλογιζόμενο ποσό με βάση την παρούσα απόφαση :

Φορολογικό έτος : 01/01-31/12/2018

Πρόστιμο της παραγρ.1 του άρθρου 58Α του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.): Ποσό **ΜΗΔΕΝ.**

Προστίμου άρθρου 54 ν. 4174/2013 του Ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.): Ποσό **ΜΗΔΕΝ.**

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

**Ακριβές αντίγραφο
Ο/Η Υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της.